

Číslo: 15661-5000/2017
Bratislava: 23. 10. 2017

E-mailom z 5. októbra 2017 ste sa na nás obrátili so žiadosťou o poskytnutie metodického usmernenia k zákonu č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“ alebo „zákon“).

Uvádzate, cit.: „Mesto Trnava ako verejný obstarávateľ sa obracia na Úrad pre verejné obstarávanie so žiadosťou o vydanie metodického usmernenia v nasledovnej otázke.

Podľa ust. § 3 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní je pre účely tohto zákona zákazkou odplatná zmluva uzavretá medzi jedným alebo viacerými verejnými obstarávateľmi alebo obstarávateľmi na jednej strane a jedným alebo viacerými úspešnými uchádzačmi na strane druhej, ktorej predmetom je dodanie tovaru, uskutočnenie stavebných prác alebo poskytnutie služby.

Zákon samozrejme vymedzuje obligatórne prípady, na ktoré sa aplikovanie ustanovení zákona nevzťahuje.

Poskytovanie poradenstva, konzultácií napr. aj v oblasti verejného obstarávania je podľa nášho názoru službou, ktorú môže poskytovať fyzická osoba – podnikateľ, resp. právnická osoba, ktorá má v predmete činnosti svojho podnikania napr. poradenskú, konzultačnú činnosť, verejné obstarávanie a pod. Je tu možnosť voľného hospodárskeho trhu a tým aj možnosť transparentného a rovnakého zaobchádzania s možnými záujemcami o poskytovanie predmetnej služby, ktorí splnia podmienky účasti podľa ust. § 32 zákona.

Naša otázka znie:

1. Patrí poskytovanie poradenstva, konzultácií v oblasti verejného obstarávania pod právomoc zákona o verejnom obstarávaní, t. j. musí túto činnosť verejný obstarávateľ obstarávať – má byť poskytovanie tejto služby predmetom verejného obstarávania?
2. Je možné uzatvoriť s fyzickou osobou napr. dohodu o vykonaní práce na pracovno-právnom základe (verejný obstarávateľ ako zamestnávateľ a fyzická osoba ako zamestnanec), ktorej predmetom bude práve poskytovanie poradenstva/konzultácií?“

V predmetnej veci Vám poskytujeme nasledovné metodické usmernenie.

1. Poskytovanie poradenstva vo verejnom obstarávaní patrí medzi tzv. podporné činnosti vo verejnom obstarávaní, ako sú definované medzi základnými pojmami v § 2 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní, cit.: „*Podporná činnosť vo verejnom obstarávaní je najmä*

- a) *poskytovanie technickej infraštruktúry pri zadávaní zákazky, uzavretí rámcovej dohody, zadávaní koncesie alebo pri použití súťaže návrhov,*
- b) *poskytovanie poradenstva vo verejnom obstarávaní,*
- c) *príprava a riadenie postupov verejného obstarávania v mene a na účet verejného obstarávateľa alebo obstarávateľa.*“

Zákon o verejnom obstarávaní v § 1 ods. 2 písm. s) upravuje výnimku zo zadávania zákaziek podľa zákona na poskytovanie podporných činností vo verejnom obstarávaní, avšak táto výnimka sa vzťahuje na civilnú zákazku, ktorej predmetom je poskytnutie centralizovaných činností vo verejnom obstarávaní centrálnou obstarávacou organizáciou a ak sú podporné služby vo verejnom obstarávaní poskytované súčasne s centralizovanými

činnosťami vo verejnom obstarávaní. Čo sa rozumie centralizovanou činnosťou vo verejnom obstarávaní je upravené v § 15 zákona o verejnom obstarávaní.

Ostatné subjekty povinné obstarávať, ktoré nie sú centrálnou obstarávacou organizáciou, postupujú pri obstarávaní poradenských služieb postupom zadávania zákaziek podľa pravidiel stanovených zákonom o verejnom obstarávaní.

2. Podľa § 1 ods. 2 písm. e) zákona o verejnom obstarávaní sa tento zákon nevzťahuje na uzavretie pracovnej zmluvy, dohôd o prácach vykonávaných mimo pracovného pomeru alebo obdobného pracovného vzťahu. Podmienky uzatvárania pracovnej zmluvy a dohôd o prácach vykonávaných mimo pracovného pomeru upravuje osobitný právny predpis - zákon č. 311/2001 Z. z. Zákonník práce v znení neskorších predpisov.

Na zmluvy, ktorými sa zakladajú pracovnoprávne vzťahy, sa teda vzťahuje výnimka z aplikácie zákona o verejnom obstarávaní.